

总 序/江 平

第一专题

民法调整对象之争	(1)
一、引子	(2)
二、民法还是经济法	(3)
三、“商品关系说”VS“纵横关系说”	(6)
四、《民法通则》一锤定音	(13)
五、谁抓住了“牛鼻子”	(14)
参考文献	(17)

第二专题

关于民法私法属性问题的讨论	(21)
一、引子	(22)
二、被贴上“资产阶级”标签的私法	(22)
三、理性对待私法理论	(25)
四、寻找民法的私法属性	(28)
五、最重要的理论收获	(33)
参考文献	(36)

关于民法典编纂问题的讨论	(39)
一、引子	(40)
二、三起三落的民法典起草工作	(40)
(一)第一次起草民法	(41)
(二)第二次起草民法	(42)
(三)第三次起草民法	(43)
三、关于民法典制定时机(条件)是否成熟的争论	(44)
(一)第一阶段：“条件不成熟论”占上风， “批发改零售”方案下诞生《民法通则》	(45)
(二)第二阶段：市场经济体制的目标刚刚确立， 制定民法典的时机尚早	(47)
(三)第三阶段：时机成熟，民法典的制定提上议事日程	(48)
(四)在“一步到位”与“逐步到位”的讨论中迎来《中华人民 共和国民法(草案)》和《中华人民共和国物权法》	(52)
四、关于民法典编纂体例的争论	(54)
(一)“争论”的主要焦点	(54)
(二)德国民法典体例：废弃还是维持？	(55)
五、启示：决定和影响民法典编纂的因素	(62)
(一)市场经济是市民社会民法典得以产生的必要条件	(63)
(二)政治因素对于民法典编纂的影响	(64)
(三)影响民法典编纂体例的文化和学术因素	(65)
参考文献	(66)

第四专题

关于人格权立法问题的论争	(71)
一、引子	(72)
二、“一分为二”还是“合二为一”	(73)
三、是宪法权利还是民事权利	(78)
四、法人也有人格权吗？	(82)
(一)关于法人人格权的权利属性	(83)
(二)关于法人的具体人格权和一般人格权	(84)

(三)民法的平等原则与法人的人格权	(87)
(四)人格权的两重性与法人的人格权	(88)
五、尾声	(89)
参考文献	(90)

第五专题

关于法律行为性质问题的讨论	(93)
一、引子	(94)
二、质疑与反质疑	(95)
三、重新认知	(98)
四、关于“民事行为”的概念问题	(105)
五、结语	(109)
参考文献	(111)

第六专题

《物权法(草案)》“违宪”之争	(113)
一、引子	(114)
二、一封公开信引爆大讨论	(115)
(一)史上最牛的公开信	(116)
(二)公开信引起官方重视	(118)
(三)学界、媒体中形成两大阵营	(119)
三、《草案》是否违宪？——法学界的学理大讨论	(121)
(一)《草案》未写入“公共财产神圣不可侵犯”的作法 是否构成违宪？平等保护原则是否违宪？	(122)
(二)《草案》没有写入“依据宪法，制定本法”是否违宪？	(127)
(三)《草案》的平等保护原则是否背离了公有制？	(129)
(四)平等保护原则是否背离社会主义？	(131)
(五)《草案》是“奴隶般的抄袭”还是具有中国特色？	(133)
四、《物权法》审议通过——有坚持也有妥协	(134)
五、论争的实质——要不要改革开放	(136)
参考文献	(139)

物权二元论与三元论之争	(141)
一、引子	(142)
二、“三元”还是“二元”?	(143)
(一)三元论	(143)
(二)二元论	(149)
三、物权二元论与三元论之争的意义	(152)
参考文献	(156)

第八专题

关于物权行为理论问题的讨论	(159)
一、引子	(160)
二、我国现行立法是否承认物权行为?	(161)
三、我国未来立法是否应当采纳物权行为?	(169)
(一)有关物权行为有利于保护交易安全的讨论	(169)
(二)物权行为是让法律关系更加明晰	(173)
(三)物权行为为公示公信原则提供理论基础	(174)
(四)使民法的体系更加清晰合理,具有逻辑性	(175)
四、《物权法》出台,争论渐平息	(177)
五、小结	(180)
参考文献	(181)

第九专题

关于国有企业法人财产权的争论	(183)
一、引子	(184)
二、“扩大自主权”时期的讨论	(184)
三、“两权分离”理论时期的讨论	(186)
(一)国有企业财产权概念的定义和澄清	(187)
(二)国有企业财产权性质的定位	(188)
四、十四大之后对法人财产权的讨论	(198)
(一)关于法人财产权概念的发展	(200)
(二)关于法人财产权性质学说的发展	(201)

(三)企业法人财产权内容的界定	(203)
(四)对1993年《公司法》第4条第3款的质疑	(204)
五、公司(企业)法人财产权与股权	(206)
(一)股权性质	(206)
(二)股权与公司(企业)法人财产权的关系	(209)
六、结语	(210)
参考文献	(211)

第十专题

关于居住权立法问题的讨论	(215)
一、居住权论争的背景	(216)
二、居住权肯定与否之论争	(217)
(一)居住权肯定论	(217)
(二)居住权否定论	(223)
三、居住权法律制度构建之争	(227)
(一)居住权的立法框架体系之争	(227)
(二)居住权人的收益权之争	(229)
四、论争结果及其意义	(230)
参考文献	(231)

第十一专题

关于典权立法问题的讨论	(233)
一、引子	(234)
二、典权存废论	(235)
(一)典权废止论	(236)
(二)典权保留论	(240)
(三)物权法定原则的缓和:典权纳入物权类型中	(242)
(四)典权传统保留论与典权改革论	(243)
(五)第三种声音:以商事特别法的方式规定典权及其他	(245)
三、典权论争的立法结果及简约评述	(246)
参考文献	(247)

关于债的概念及立法问题的讨论	(249)
一、引子	(250)
二、债的概念：“存”还是“废”？	(252)
三、侵权行为法：“独立”还是“不独立”？	(257)
四、债法总则：“要”还是“不要”？	(262)
五、概念已定，体系未明	(268)
参考文献	(269)

第十三专题

关于民商立法模式的讨论	(273)
一、引子	(274)
二、民商分立的观点：形式上的分立与实质上的分立	(275)
三、民商合一的观点：法典主义的民商合一 与实质主义的民商合一	(279)
四、孰优孰劣：两种立法模式的较量	(281)
(一)历史与理性	(281)
(二)实质与形式	(282)
(三)商人特权与人人平等	(283)
(四)私法二元化与私法一元化	(284)
(五)基本法与特别法	(285)
五、商事通则：超越民商合一与民商分立的第三条路？	(286)
六、结语	(288)
参考文献	(290)

第十四专题

关于公司治理问题的讨论	(293)
一、引言	(294)
二、关于公司治理的内涵与外延的讨论	(294)
(一)以股东利益为基础的单边治理论	(295)
(二)以利益相关者利益为基础的多边治理论	(297)
(三)单边治理论与多边治理论的融合	(299)

(四)公司社会责任理论	(300)
三、关于公司的自治与管制的讨论	(305)
(一)理论界的反思:对公司自治理念的认识	(305)
(二)2005年《公司法》:公司自治理论之秉持	(309)
(三)和而不同:管制与自治的调和	(310)
四、关于独立董事制度的讨论	(313)
(一)我国是否需要独立董事制度的争论	(314)
(二)关于独立董事与监事会的关系的争论	(316)
(三)关于独立董事功能定位的争论	(318)
参考文献	(320)

第十五专题

关于一人公司问题的讨论	(323)
一、引子	(324)
二、一人公司争议的缘起	(324)
(一)改革开放后我国的立法状况	(324)
(二)立法价值取向的取舍问题	(326)
三、一人公司存废的观点及其理由	(326)
(一)否定说	(326)
(一)肯定说	(329)
四、一人公司的“社团性”问题	(331)
(一)股份社团说	(331)
(二)潜在社团说	(331)
(三)特别财产说	(332)
五、一人公司对传统公司法理论的挑战	(332)
六、结语	(334)
参考文献	(334)

第十六专题

关于婚姻法定位问题的讨论	(337)
一、引子	(338)
二、思维定式:婚姻法是独立的法律部门	(338)

三、重新认识：婚姻法“回归”民法	(341)
四、立法构想：大法典模式 VS 小法典模式	(347)
五、路途遥远：婚姻家庭法在我国未来民法典中独立成编	(350)
六、认识已“回归”，研究待深化	(352)
参考文献	(354)

第十七专题

关于离婚法定标准问题的讨论	(357)
一、引子	(358)
二、离婚是否要附加条件？	(358)
三、“感情论”与“理由论”	(361)
四、“感情破裂”还是“婚姻关系破裂”？	(366)
五、离婚：永恒的话题	(374)
参考文献	(375)

第十八专题

关于离婚救济制度的讨论	(377)
一、引子	(378)
二、离婚经济帮助制度的性质与完善措施	(379)
(一)离婚时经济帮助性质的观点分歧	(381)
(二)修改还是取代离婚经济帮助制度	(382)
三、离婚经济补偿制度的适用范围	(384)
四、离婚损害赔偿制度的设立、责任性质等	(385)
(一)是否应增设离婚损害赔偿制度	(385)
(二)离婚损害赔偿责任的性质是违约还是侵权	(388)
(三)离婚损害赔偿的法定事由是否应扩大	(391)
(四)离婚损害赔偿的责任主体是否应包括第三人	(392)
(五)是否只有无过错方配偶才享有离婚损害赔偿请求权	(394)
(六)离婚损害赔偿的范围是否包括物质损害赔偿	(396)
五、“只有更好，没有最好”	(398)
参考文献	(399)

关于事实婚姻问题的讨论	(403)
一、引子	(404)
二、事实婚姻的界定	(407)
(一)主体“有无配偶”之争	(407)
(二)事实婚姻与非法同居、非婚同居之区分	(411)
(三)事实婚姻与无效婚姻之区分	(414)
三、事实婚姻的效力	(415)
参考文献	(423)

第二十专题

关于知识产权与民法典的关系及其法典化问题的讨论	(427)
一、引子	(428)
二、民法典是否专编规定知识产权?	(428)
三、民法典中的“知识产权编”应当如何编纂?	(435)
四、当前我国知识产权法典化是否必要和可行?	(438)
五、态势明朗、讨论未结:《民法(草案)》初次提交审议	(445)
参考文献	(448)

第二十一专题

关于制定“物权法”还是“财产法”的争论	(449)
一、引子	(450)
二、对物关系还是对人关系?	(451)
三、财产法还是物权法?	(453)
四、无形财产的重要性与物权立法的关系	(462)
五、立法选择:《物权法》	(466)
参考文献	(467)

后记	(469)
----	-------